

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-22/00-05-16

«24» ноября 2017 г.

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «15» ноября 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» ноября 2017 г.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее - Комиссия ФАС России),

рассмотрев дело № 1-10-22/00-05-16 по признакам нарушения АО «ЕВРАЗ Нижнетагильский металлургический комбинат» (ул. Металлургов, д. 1. г. Нижний Тагил, Свердловская обл., 622025) (далее - АО «ЕВРАЗ НТМК») и ООО «Торговая компания «ЕвразХолдинг» (далее – ООО «ТК «ЕвразХолдинг») (место нахождения: ул. Беловежская, д. 4, г. Москва, 121353, ИНН 7707310955), входящих в одну группу лиц, пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального [закона](#) от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в присутствии на заседании:

<...> - уполномоченного представителя АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» (доверенности от 01.11.2017 № НТМК/И-11 и от 01.11.2017 № ТК ЕАХ/ И-13);

<...> - уполномоченного представителя АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» (доверенности от 01.11.2017 № НТМК/И-11 и от 01.11.2017 № ТК ЕАХ/ И-13);

<...> - уполномоченного представителя АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» (доверенности от 01.11.2017 № НТМК/И-11 и от 01.11.2017 № ТК ЕАХ/ И-13);

<...> - уполномоченного представителя АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» (доверенности от 01.11.2017 № НТМК/И-11 и от 01.11.2017 № ТК ЕАХ/ И-13);

<...> - уполномоченного представителя ООО «ТК «ЕвразХолдинг» (доверенность от 13.03.2017 № ТК ЕАХ/ И-2);

<...> - уполномоченного представителя АО «ЕВРАЗ НТМК» (доверенность от 12.01.2017 № НТМК/И-1).

УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения и рассмотрения дела № 1-10-22/00-05-16 явилось

обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях АО «ЕВРАЗ НТМК» (ранее ОАО «ЕВРАЗ НТМК») (зарегистрировано 27.06.1996 Администрацией Тагилстроевского района города Нижний Тагил, ОГРН 1026601367539, ИНН 6623000680) по результатам анализа материалов и документов, представленных ООО «ЕвразХолдинг» по запросам ФАС России (письма ООО «ЕвразХолдинг» от 01.09.2014 № 79996-ДСП/14, от 30.01.2015 № 9106-ДСП/15 и от 26.06.2015 № 63965-ДСП/15, Том дела № 1 (ДСП), стр. 16-47, 114-121, 126-149) (далее - Письма)).

По результатам анализа информации, полученной в Письмах, антимонопольным органом было установлено, что в исследуемый антимонопольным органом период АО «ЕВРАЗ НТМК» осуществляло производство металлопродукции, в том числе следующих видов колес цельнокатаных:

- колес цельнокатаных диаметром по кругу катания 957 мм, диаметром отверстия ступицы колеса 175 и 190 мм, изготовленных по ГОСТ 10791-2011 из марки стали 2 (далее - колеса железнодорожные диаметром 957 мм);

- колес цельнокатаных диаметром по кругу катания 1058 мм, диаметром отверстия ступицы колеса 202 мм, изготовленных в соответствии с чертежом № 011 по ГОСТ 10791-2011 из марки стали 2 (далее - колеса для локомотивов диаметром 1058 мм).

По результатам анализа показателей хозяйственной деятельности АО «ЕВРАЗ НТМК» антимонопольным органом установлено, что при реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм АО «ЕВРАЗ НТМК» получало прибыль, которая превышала прибыль от реализации иных видов колес, идентичных по технологии производства. В частности, изготовление колес для локомотивов диаметром 1058 мм и колес железнодорожных диаметром 957 мм осуществляется на одном и том же оборудовании в соответствии с одним и тем же нормативно-техническим документом (ГОСТ 10791-2011) и из одной и той же марки стали.

Вместе с тем, рентабельность производства колес для локомотивов диаметром 1058 мм превышала рентабельность производства колес железнодорожных диаметром 957 мм. При этом под рентабельностью (прибылью) производства здесь и далее по тексту настоящего решения понимается следующая величина

$(\text{Цена} - \text{Себестоимость}) / \text{Себестоимость} * 100\%$, где:

- цена – это стоимость одного колеса без НДС и транспортных расходов;
- себестоимость – это сумма расходов, необходимых для производства и реализации одного колеса.

< ... >*

Таким образом, рентабельность колес для локомотивов диаметром 1058 мм превышала рентабельность колес железнодорожных диаметром 957 мм в 2012 году в 5,9 раза, в 2013 году в 8,1 раза, в 2014 году в 5,7 раза, в январе-апреле 2015 года в 2,3 раза.

В свою очередь, антимонопольным органом не выявлено экономического, технологического или иного обоснования реализации АО «ЕВРАЗ НТМК» колес для локомотивов диаметром 1058 мм по ценам, которые позволяли получать более высокую прибыль, чем прибыль от реализации колес железнодорожных диаметром 957 мм.

< ... >*

Следовательно, цены, по которым осуществлялась реализация колес железнодорожных диаметром 957 мм, отражали сумму расходов и прибыли, необходимых АО «ЕВРАЗ НТМК» для осуществления работы колесопрокатного производства. Поэтому уровень прибыли, необходимый АО «ЕВРАЗ НТМК» для реализации колес железнодорожных диаметром 957 мм, отражал уровень прибыли, необходимый для производства и реализации иных видов колес, аналогичных по технологии производства.

Кроме того, поскольку на территории Российской Федерации в рассматриваемом периоде помимо колес железнодорожных диаметром 957 мм производства АО «ЕВРАЗ НТМК» реализовывались идентичные колеса производства АО «Выксунский металлургический завод» и ПАО «Интерпайп НТЗ» (Украина), то цены на данный вид колес формировались в более конкурентных условиях, чем цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм, которые производятся в Российской Федерации только АО «ЕВРАЗ НТМК».

Таким образом, прибыль, которую АО «ЕВРАЗ НТМК» получало от реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм, превышала уровень прибыли, необходимый для производства и реализации данного вида товара.

Учитывая изложенное, цены, по которым АО «ЕВРАЗ НТМК» осуществляло реализацию колес для локомотивов диаметром 1058 мм, превышали сумму необходимых для производства и реализации данного товара расходов и

прибыли.

При этом товарные рынки, сопоставимые с рынком колес для локомотивов диаметром 1058 мм, не были выявлены.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

В целях установления доминирующего положения АО «ЕВРАЗ НТМК», ФАС России в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее - Порядок проведения анализа) проведен анализ состояния конкуренции на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм за период с 01.01.2012 по 30.04.2015. По результатам проведенного анализа составлен аналитический отчет от 17.09.2015, который приобщен к материалам дела № 1-10-22/00-05-16.

В результате анализа состояния конкуренции на рассматриваемом товарном рынке установлено, что на территории Российской Федерации АО «ЕВРАЗ НТМК» являлось единственным производителем колес для локомотивов диаметром 1058 мм и в период с 01.01.2012 по 30.04.2015 занимал долю в размере 100%.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции АО «ЕВРАЗ НТМК» занимает доминирующее положение на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в географических границах Российской Федерации.

Таким образом, цены, по которым АО «ЕВРАЗ НТМК» реализовывало колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2012 по 30.04.2015, содержат признаки монопольно высокой цены.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещается установление, поддержание монопольно высокой цены на товар.

На основании обнаруженных признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом от 03.02.2016 № 97/16 ФАС России возбуждено дело № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «ЕВРАЗ НТМК», по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении АО «ЕВРАЗ НТМК» монопольно высоких цен на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

< ... >*

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что монопольно высокие цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.08.2016 устанавливали АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц (далее также - Ответчики по делу).

II. В ходе рассмотрения дела № 1-10-22/00-05-16 представителями АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» были представлены письменные и устные пояснения относительно обстоятельств дела № 1-10-22/00-05-16 (письма АО «ЕВРАЗ НТМК» от 19.04.2016 № 54123-ДСП/16, от 19.04.2016 № 54130-ДСП/16, от 25.04.2016 № 57566-ДСП/16, от 27.04.2016 № 59430-ДСП/16, от 18.05.2016 № 69526-ДСП/16, от 31.05.2016 № 77297-ДСП/16, 06.07.2016 № 97574/16, от 08.07.2016 № 99153-ДСП/16, от 15.07.2016 № 103189-ДСП/16, от 19.08.2016 № 123658-ДСП/16, от 30.09.2016 № 143217-ДСП/16, от 13.10.2016 № 150249-ДСП/16, от 08.11.2016 № 164315-ДСП/16; письмо ООО «ЕвразХолдинг» от 17.03.2016 № 35138-ДСП/16; ходатайства АО «ЕВРАЗ НТМК» от 01.09.2016 № б/н, от 06.10.2016 № б/н, от 24.10.2016 № б/н, от 14.11.2016 № б/н и от 08.11.2017 № б/н; письменные пояснения АО «ЕВРАЗ НТМК» по экспертному заключению от 13.03.2017 № б/н, дополнительные пояснения АО «ЕВРАЗ НТМК» к ходатайству от 27.03.2017 № б/н; письменные пояснения ООО «ТК «ЕвразХолдинг» от 17.10.2016 № б/н, от 28.10.2016 № б/н, от 08.11.2016 № б/н и от 11.11.2016 № б/н, ходатайство ООО «ТК «ЕвразХолдинг» от 24.10.2016 № б/н; протоколы заседания Комиссии ФАС России от 29.03.2016, от 28.04.2016, 31.05.2016, 08.06.2016, 02.08.2016, 01.09.2016, 06.10.2016, 17.10.2016, 24.10.2016; от 13.03.2017, от 27.03.2017, от 08.11.2017, от 15.11.2017; письма ООО «ТК «ЕвразХолдинг» от 19.04.2016 № 54130-ДСП/16, от 25.04.2016 № 57566-ДСП/16, от 13.10.2016 № 150232/16).

Письмом от 13.10.2016 № 150232/16 ООО «ТК «ЕвразХолдинг» сообщило, что полностью поддерживает ранее представленные АО «ЕВРАЗ НТМК» в материалы дела № 1-10-22/00-05-16 письменные пояснения и доказательства.

Таким образом, позиция АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» по

настоящему делу совпадает.

По мнению АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», Ответчики по делу не нарушали пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, так как цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм не являются монопольно высокими по следующим основаниям:

< ... >*

- - - Комиссия ФАС России, заслушав Ответчиков по делу и исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, установила следующее.
- - - АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с января 2013 года по август 2016 года занимали доминирующее положение на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в географических границах Российской Федерации.

В целях установления доминирующего положения АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, в соответствии с Порядком проведения анализа и с учетом пояснений Ответчиков по делу проведен анализ состояния конкуренции на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм, по результатам которого составлен аналитический отчет от 20.10.2016, приобщенный к материалам настоящего дела.

Временным интервалом исследования рассматриваемого товарного рынка установлен период с 01 января 2012 года по 31 августа 2016 года.

Предварительное определение товара проводилось на основе предметов договоров, заключенных между ООО «ТК «ЕвразХолдинг» и потребителями на поставку колес цельнокатаных.

< ... >*

Таким образом, в качестве товара на рассматриваемом товарном рынке предварительно определен следующий вид колес цельнокатаных: колеса для

локомотивов диаметром 1058 мм.

Колеса для локомотивов диаметром 1058 мм изготавливаются в соответствии с требованиями межгосударственного стандарта ГОСТ 10791-2011 «Колеса цельнокатаные. Технические условия».

При выявлении свойств колес для локомотивов диаметром 1058 мм, определяющих выбор покупателя, на основе требований ГОСТ 10791-2011 проанализировано:

1. Функциональное назначение:

Колеса для локомотивов диаметром 1058 мм применяются для изготовления колес по чертежу № 011, которые, в последующем, применяют для комплектования колесных пар маневренных локомотивов.

2. Применение товара:

- по информации, представленной производителями, область применения колес определяется с учетом классификации и в зависимости от конструкции колес, максимальной расчетной статистической нагрузки от колесной пары на рельсы (осевая нагрузка) и конструкционной скорости железнодорожного подвижного состава.

3. Качественные и технические характеристики:

- колеса цельнокатаные изготавливаются из цельных стальных заготовок методом деформирования в нагретом состоянии с последующей обточкой по всей поверхности и термообработкой и состоят из обода, диска и ступицы. Согласно ГОСТ 10791-2011 колеса цельнокатаные классифицируются: по маркам стали - 1, 2, Т или Л; по точности изготовления: 1 или 2; по величине допускаемых внутренних дефектов, выявляемых при ультразвуковом контроле и уровню загрязненности стали неметаллическими включениями - на категории: А, В или С; по видам дополнительной обработки - П (с полнопрофильной механической обработкой) или Б (с балансировкой) и иные качественные и технические характеристики, изложенные в ГОСТ 10791-2011.

Выявление товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для колес для локомотивов диаметром 1058 мм, осуществлено путем:

- анализа сопоставимых по существенным свойствам товаров, входящих вместе с колесами для локомотивов диаметром 1058 мм в одну классификационную группу Общероссийского классификатора продукции (ОКП) и в соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (ТН ВЭД ЕАЭС);

- опроса покупателей колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

Так, колеса для локомотивов диаметром 1058 мм принадлежат к следующему виду продукции в соответствии с Общероссийским классификатором продукции (ОКП):

- 09 4300 0 - колеса цельнокатаные.

В соответствии с товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности

Евразийского экономического союза (ТН ВЭД ЕАЭС) колеса для локомотивов диаметром 1058 мм принадлежат к группе:

- 8607 19 100 9 - оси в собранном или разобранном виде; колеса и их части: прочие.

Вместе с тем, исходя из функционального назначения товаров, входящих вместе с колесами цельнокатаными в одну классификационную группу ТН ВЭД ЕАЭС, оси не являются взаимозаменяемым товаром с колесами цельнокатаными, так как ось является соединительной деталью для колес.

Таким образом, проведя анализ сопоставимых по существенным свойствам товаров, входящих вместе с рассматриваемыми товарами в одну классификационную группу ОКП и ТН ВЭД ЕАЭС, товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для рассматриваемых товаров, не выявлено.

В соответствии с пунктом 3.7 Порядка проведения анализа в рамках выявления товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми по отношению к колесам для локомотивов диаметром 1058 мм, ФАС России проведен выборочный опрос конечных потребителей рассматриваемого вида колес цельнокатаных, использующих товар в целях собственного потребления или в производственных целях (предприятия-производители локомотивов (тепловозов) и локомотиворемонтные предприятия), на предмет выявления фактической замены или готовности заменить в производственных целях колеса для локомотивов диаметром 1058 мм другими товарами, учитывая их функциональное назначение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры и выборочный опрос потребителей, использующих товар для целей дальнейшей перепродажи.

Так, покупатели указали, что не имеют возможности заменить колеса для локомотивов диаметром 1058 мм на иные товары. Таким образом, отсутствуют товары, которые являются товарами - заменителями колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

В соответствии с пунктом 3.8 Порядка проведения анализа ФАС России был проведен «тест гипотетического монополиста» для выявления взаимозаменяемости колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

Вследствие обобщения информации, полученной от покупателей в ответах на вопрос: «Какими товарами и в каком объеме Ваше предприятие предпочтет заменить колесо для локомотивов диаметром 1058 мм, если цена на него долговременно (дольше одного года) повысится на 10%, а цены на остальные товары останутся неизменными?», установлено, что 5 из 5 потребителей не готовы переключиться на иную продукцию, при этом сохраняют свой объем потребления.

В соответствии с пунктом 3.9 Порядка проведения анализа, продуктовые границы товарного рынка расширяются таким образом, чтобы включить в себя товары, которые приобретатели будут приобретать при повышении цены на рассматриваемые вид колес цельнокатаных на 10%, если в совокупности выполняются следующие условия:

- в результате указанного повышения цены приобретатели будут заменять рассматриваемый товар другими товарами;

- произойдет снижение объемов продаж предварительно определенного товара, делающее такое повышение цены невыгодным для продавца (продавцов) предварительно определенного товара.

Опрос приобретателей колес для локомотивов диаметром 1058 мм показал, что ни одно из перечисленных условий не выполняется - приобретатели не готовы переключиться на закупку иной продукции и сохраняют свой объем потребления.

Учитывая изложенное, с учетом результатов «теста гипотетического монополиста», проведенного согласно пункту 3.9 Порядка проведения анализа, установлено, что колеса для локомотивов диаметром 1058 мм не имеют взаимозаменяемые товары.

Географические границы товарного рынка обусловлены экономическими, технологическими, административными барьерами, ограничивающими возможности участия покупателей в приобретении данного товара на рассматриваемой территории, и устанавливают территорию, на которой покупатели из выделенной группы имеют экономическую возможность приобрести рассматриваемый товар, не имея такой возможности вне этой территории.

В результате анализа товаропотоков в рассматриваемый период, проведенного в соответствии с пунктом 4.2 Порядка проведения анализа, установлено следующее.

По данным, представленным ФТС России, колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2012 по 31.08.2016 не ввозились на территорию Российской Федерации.

Производителем рассматриваемых видов колес цельнокатаных на территории Российской Федерации является АО «ЕВРАЗ НТМК».

< ... >*

В результате анализа структуры товаропотоков колес для локомотивов диаметром 1058 мм определены границы территории, на которую ввозится и за пределы которой вывозится не более 10% от общего объема товарной массы на рынке. Такими границами является территория Российской Федерации.

На территории Российской Федерации действуют ввозные таможенные пошлины на колеса цельнокатаные (в том числе на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм) в размере 5%.

Кроме того, в соответствии с Решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 22.12.2015 № 170 «О применении антидемпинговой меры посредством введения антидемпинговой пошлины в отношении стальных цельнокатаных колес, происходящих из Украины и ввозимых на таможенную территорию Евразийского экономического союза» в отношении стальных колес цельнокатаных из Украины диаметром 710 мм и более, установлена антидемпинговая пошлина в размере 4,75% от таможенной стоимости поставляемых колес цельнокатаных, которая вступила в силу с 22.01.2016.

Необходимо отметить, что в период с 20.09.2012 по 31.12.2015 в отношении колес цельнокатаных, ввозимых на территорию Российской Федерации из Украины, таможенные пошлины не действовали, так как между странами действовал Договор о зоне свободной торговли, подписанный в городе Санкт-Петербурге 18.10.2011 и ратифицированный Федеральным законом от 01.04.2012 № 21-ФЗ «О ратификации Договора о зоне свободной торговли».

В результате выявления хозяйствующих субъектов, осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке, особенностей ценообразования и спроса на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм, определены предварительные географические границы товарного рынка. Такими границами являются границы Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4.5 Порядка проведения анализа проведен «тест гипотетического монополиста» - опрос потребителей товара на предмет выявления возможностей таких потребителей закупать товар за пределами предварительно определённых географических границ товарного рынка (Российская Федерация).

Вследствие обобщения информации, полученной от покупателей в ответах на вопрос: «У каких продавцов за пределами Российской Федерации и в каком количестве приобретатели предпочтут покупать колеса цельнокатаные, если цена на указанный товар на территории Российской Федерации долговременно (дольше 1 года) повысится на 10%, а цена за пределами границ Российской Федерации останется прежней?» установлено, что в отношении колес для локомотивов диаметром 1058 мм 4 из 5 опрошенных приобретателей не смогут переключиться на закупки колес для локомотивов диаметром 1058 мм производителей из стран СНГ и дальнего зарубежья, и сохранят прежний объем закупок.

В соответствии с пунктом 4.6 Порядка проведения анализа, географические границы товарного рынка расширятся таким образом, чтобы включить в себя территории, на которых приобретатели будут приобретать рассматриваемый товар при вышеуказанном повышении цены, если в совокупности выполняются следующие условия:

- в результате долговременного повышения цены товара (на 5-10%) в предварительно определенных географических границах товарного рынка при неизменных ценах за пределами таких границ, приобретатели будут приобретать рассматриваемый товар на других территориях;
- произойдет снижение объема продаж в пределах предварительно определенных географических границ товарного рынка, делающее такое повышение цены невыгодным для продавца (продавцов) расположенных в пределах таких границ товарного рынка.

Как видно из опроса, один хозяйствующий субъект сообщил, что готов полностью переключиться на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм производства ПАО «Интерпайп НТЗ» (Украина).

Вместе с тем, доля потребления данного хозяйствующего субъекта от всего обращающегося на территории Российской Федерации объема колес для локомотивов диаметром 1058 мм составляла 15%.

Кроме того, в период рассмотрения настоящего дела цена на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм при поставках Ответчиками по делу в адрес данного хозяйствующего субъекта выросла на 15%, вместе с тем, данный хозяйствующий субъект не переключился на продавцов данного вида колес, находящихся за пределами Российской Федерации.

Более того, согласно пояснениям ООО «ЕвразХолдинг», представленных письмом от 08.08.2014 № 73042-ДСП/14, колеса цельнокатаные, применяемые для железнодорожного транспорта, подлежат обязательной сертификации согласно требованиям Федерального закона от 25.08.1995 № 153-ФЗ «О федеральном железнодорожном транспорте» и Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании».

Сертификация продукции технических средств железнодорожного транспорта, в том числе железнодорожных колес, осуществляется в системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте (далее - ССФЖТ) на соответствие требованиям норм безопасности на железнодорожном транспорте.

Выполнение работ по сертификации в ССФЖТ осуществляет единственное в Российской Федерации учреждение - Федеральное бюджетное учреждение «Регистр сертификации на Федеральном железнодорожном транспорте» (далее - ФБУ «РС ФЖТ»).

< ... >*

В соответствии с информацией, полученной от ФБУ «РС ФЖТ», ПАО «Интерпайп НТЗ» (Украина) не обладало/обладает сертификатами на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.08.2016. Кроме того, ПАО «Интерпайп НТЗ» (Украина) не находится в процессе получения сертификата.

Соответственно, ПАО «Интерпайп НТЗ» (Украина) для реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм потребителю, находящемуся на территории Российской Федерации, потребуются получение сертификата, срок получения которого составляет 11-13 месяцев.

Таким образом, для переключения потребителя с колес для локомотивов диаметром 1058 мм производства АО «ЕВРАЗ НТМК» на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм производства иностранного производителя - потребуются значительные временные затраты (около одного года).

Учитывая изложенное, опрос приобретателей колес для локомотивов диаметром 1058 мм показал, что ни одно из перечисленных условий не выполняется - приобретатели не готовы снизить объемы своего потребления данного вида колес цельнокатаных и не будут приобретать рассматриваемый товар на других территориях.

Таким образом, анализ товаропотоков, сведений, представленных производителем колес для локомотивов диаметром 1058 мм, потребителями колес для локомотивов диаметром 1058 мм, результаты «теста гипотетического монополиста» позволяют определить в качестве географических границ рассматриваемого товарного рынка территорию Российской Федерации.

По результатам анализа ФАС России установлено, что доля АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм составляла:

- с 01.01.2012 по 31.12.2012 - 100%;

- с 01.01.2013 по 31.12.2013 - 100%;

- с 01.01.2014 по 31.12.2014 - 100%;

- с 01.01.2015 по 31.12.2015 - 100%;

- с 01.01.2016 по 31.08.2016 - 100%.

Кроме того установлено, что в достаточно долгий период (более 4 лет) на рассматриваемом товарном рынке не наблюдается вход или выход хозяйствующих субъектов, что, в свою очередь, делает не целесообразным проведение перспективного анализа состояния конкуренции, в виду постоянного наличия только одного хозяйствующего субъекта.

Доступ на рынок рассматриваемого вида колес цельнокатаных затруднен по следующим причинам:

1. Основным барьером входа на рассматриваемый рынок для новых производителей является необходимость осуществления значительных первоначальных капитальных вложений при длительных сроках окупаемости этих вложений.

Кроме того, доля произведенных в период с 01.01.2012 по 31.08.2016 АО «ЕВРАЗ НТМК» колес для локомотивов диаметром 1058 мм от общего объема произведенных АО «ЕВРАЗ НТМК» колес цельнокатаных была незначительной и составляла < ... >*, что указывает на нецелесообразность входа на вышеуказанной рынок новых хозяйствующих субъектов.

Необходимо отметить, что эффект от масштаба производства АО «ЕВРАЗ НТМК» достигается за счет производства всех типоразмеров колес цельнокатаных, соответственно, вновь созданному производителю представляется затруднительным достигнуть эффект от масштаба за счет производства только колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

Вместе с тем, в соответствии с материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-10-22/00-05-16 существующие мощности производителей колес позволяют оперативно расширить объем предложения колес для локомотивов диаметром 1058 мм в случае наличия спроса на данную продукцию и наличия свободных производственных мощностей (т.е. частичное отсутствие заказов на производство иных видов колес).

В свою очередь, на объем производства и загрузку оборудования влияют цикличность потребительского спроса на рассматриваемый вид колес цельнокатаных, зависимость величины и структуры спроса на рассматриваемый вид колес цельнокатаных от ситуации на смежных рынках, в том числе на рынках последующих переделов – производства и ремонта локомотивов, наличие у покупателей альтернативных коммерческих предложений.

2. На территории Российской Федерации действуют ввозные таможенные пошлины на колеса цельнокатаные (в том числе на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм) в размере 5%.

Кроме того, с 22.01.2016 на территории Российской Федерации введена антидемпинговая пошлина, установленная в отношении стальных колес цельнокатаных из Украины диаметром 710 мм и более, в размере 4,75% от таможенной стоимости поставляемых колес цельнокатаных.

В свою очередь, в отношении колес цельнокатаных в период с 20.09.2012 по 31.12.2015, ввозимых на территорию Российской Федерации из Украины, таможенные пошлины не действовали.

Таким образом, согласно проведенному анализу, импорт рассматриваемой продукции в период с 01.01.2012 года до 31.08.2016 отсутствовал, соответственно, иностранные производители колес цельнокатаных не считали выгодным осуществлять поставки товара потребителям, находящимся на территории Российской Федерации (в том числе украинские производители, в отношении которых в период с 20.12.2012 по 31.12.2015 ввозная пошлина не действовала), либо российские покупатели считали нецелесообразным осуществлять закупку продукции у иностранных производителей.

3. Административный барьер - необходимость получения сертификата ФБУ «РС ФЖТ».

Так, согласно требованиям Федерального закона от 25.08.1995 № 153-ФЗ «О федеральном железнодорожном транспорте» и Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» колеса цельнокатаные, применяемые для железнодорожного транспорта, подлежат обязательной сертификации.

Выполнение работ по сертификации в системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте осуществляет ФБУ «РС ФЖТ».

Согласно письму ООО «ЕвразХолдинг» от 08.08.2014 № 73042-ДСП/14, срок получения сертификата на колеса цельнокатаные составляет от 11 до 13 месяцев. Согласно письму от 21.10.2016 № 155249-ЭП/16 ФБУ «РС ФЖТ», на момент подписания письма сертификат ФБУ «РС ФЖТ» на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм есть только у АО «ЕВРАЗ НТМК». Кроме того, на рассмотрении ФБУ «РС ФЖТ» отсутствуют заявки на получение сертификата на рассматриваемый вид колес цельнокатаных.

Таким образом, установлено, что барьеры входа на товарный рынок являются трудно преодолимыми (потребует большого количества времени и финансовых вложений).

Проведенный анализ состояния конкуренции на рынке рассматриваемых видов

колес цельнокатаных показал следующее.

1. Доминирующее положение на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.08.2016 занимают АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц.

2. Рынок рассматриваемых видов колес цельнокатаных характеризуется наличием экономических барьеров, препятствующих входу на рынок новых хозяйствующих субъектов.

- - - АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с января 2013 года по декабрь 2015 года при реализации на территории Российской Федерации колес для локомотивов диаметром 1058 мм устанавливали, поддерживали монопольно высокие цены.

2.1. Комиссия ФАС России проанализировав имеющиеся материалы дела установила, что в исследуемый период у Ответчиков по делу отсутствовали какие-либо документы, устанавливающие порядок ценообразования на производимые и реализуемые колеса цельнокатаные, в том числе на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

< ... >*

Комиссия ФАС России, изучив информацию о себестоимости колес цельнокатаных, представленную Письмами, установила, что себестоимость колеса для локомотивов диаметром 1058 мм была существенно выше себестоимости колеса железнодорожного диаметром 957 мм, в связи с чем запросила определением об отложении рассмотрения настоящего дела от 05.08.2016 № 05/53948/16 письменные пояснения у АО «ЕВРАЗ НТМК» по данному вопросу.

< ... >*

2.2. Основываясь на данных, представленных Письмами, Комиссия ФАС России, в целях проверки цен, устанавливаемых, поддерживаемых Ответчиками по делу на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм, на предмет наличия признаков монопольно высоких цен провела экономический анализ ценообразования путем:

1) проведения анализа сведений о расходах АО «ЕВРАЗ НТМК», необходимых для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм (Приложение № 1);

2) проведения расчета размера прибыли и рентабельности Ответчиков по делу, получаемой ими от реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм

(Приложение № 2);

3) выявления уровня прибыли, являющейся необходимой для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм (Приложение № 3);

4) проведения сравнения уровня прибыли (рентабельности) получаемой от реализации колес железнодорожных диаметром 957 мм и колес для локомотивов диаметром 1058 мм производства АО «ЕВРАЗ НТМК» (Приложение № 4);

5) оценки обоснованности превышения уровня прибыли (рентабельности), получаемой Ответчиками по делу при реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм над уровнем «необходимой» прибыли (рентабельности) (Приложение № 5).

По результатам проведенного экономического анализа Комиссия ФАС России установила следующее.

< ... >*

3. Среднеотраслевой уровень показателя рентабельности производства колес для локомотивов диаметром 1058 мм, отражающего уровень рентабельности (прибыли), необходимой для производства и реализации данного товара на территории Российской Федерации, отсутствует.

Поэтому в целях выявления уровня прибыли (рентабельности), являющейся необходимой для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм, Комиссия ФАС России провела анализ уровня прибыли (рентабельности), получаемой Ответчиками по делу от производства и реализации основных видов колес цельнокатаных - колес железнодорожных диаметром 957 мм.

При этом под основными видами колес понимаются колеса, которые определяют или могут определять экономическую и технологическую целесообразность осуществления деятельности всего колесопрокатного стана АО «ЕВРАЗ НТМК»,

< ... >*

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что экономическую и технологическую целесообразность осуществления деятельности всего колесопрокатного цеха АО «ЕВРАЗ НТМК» определяют показатели производства колес железнодорожных диаметром 957 мм как основного сортамента колесно-прокатного цеха (далее - Основной вид колес).

Поэтому уровень прибыли (рентабельность), получаемой Ответчиками по делу от реализации Основного вида колес, определяет уровень прибыли, необходимый для производства и реализации всего колесобандажного цеха АО «ЕВРАЗ НТМК», в том числе и уровень «необходимой» прибыли (рентабельности) колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

В этой связи, был произведен расчет и анализ размера рентабельности и прибыли, получаемой Ответчиками по делу от реализации Основного вида колес, отражающего уровень «необходимой» прибыли (рентабельности) (Приложение № 3), результаты которого показали:

< ... >*

- - - В период с 01.01.2013 по 31.08.2016 прибыль (рентабельность), получаемая Ответчиками по делу от реализации колес для

локомотивов диаметром 1058 мм была выше, чем уровень «необходимой» прибыли (рентабельности), определенной по Основному виду колес.

< ... >*

5. Комиссия ФАС России не выявила наличие экономического, технологического или иного обоснования превышения уровня прибыли (рентабельности), получаемой Ответчиками по делу при реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм, над уровнем «необходимой» прибыли (рентабельности).

При этом установлено, что более высокую прибыль при реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм Ответчики по делу получали вследствие установления на данный вид колес более высоких цен по сравнению с ценами на Основной вид колес.

< ... >*

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.12.2015 превышали сумму расходов и прибыли, необходимых Ответчикам по делу для производства и реализации этих колес.

< ... >*

- - Рост расходов в 2016 году, необходимых Ответчикам по делу для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм, в результате применения коэффициентов трудоемкости при распределении затрат.

< ... >*

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России, проведя экономический анализ цен колес для локомотивов диаметром 1058 мм за период с 01.01.2016 по 31.08.2016, пришла к выводу, что цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм не превышают сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

2.4. Сопоставимые рынки с рынком колес для локомотивов диаметром 1058 мм отсутствуют.

Пунктом 4.1 определения об отложении дела № 1-10-22/00-05-16 от 01.04.2016 № 05/21861/16 у АО «ЕВРАЗ НТМК» были запрошены сведения о наличии или отсутствии сопоставимого товарного рынка с рынком колес для локомотивов диаметром 1058 мм. В случае наличия сопоставимого рынка, АО «ЕВРАЗ НТМК» надлежало описать критерии, по которым указанный товарный рынок является сопоставимым с рынком колес для локомотивов диаметром 1058 мм и приложить подтверждающие документы и (или) указать источники информации.

По информации, представленной АО «ЕВРАЗ НТМК» письмом от 19.04.2016 № 54123-ДСП/16, АО «ЕВРАЗ НТМК» не обладает достоверной информацией по запрошенному пункту, поскольку самостоятельно не осуществляет реализацию колес цельнокатаных (Том дела № 3 (ДСП), стр. 222).

Вместе с тем, по информации имеющейся в ФАС России, в качестве сопоставимого товарного рынка с рынком колес для локомотивов диаметром 1058 мм может быть рассмотрен рынок колес для локомотивов диаметром 1058 мм на территории Украины ввиду схожести предъявляемых технических требований к колесам (идентичные требования ГОСТ), условиям доступа на товарный рынок, а также частичной идентичности используемого подвижного состава.

В свою очередь, в соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее – сопоставимый рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Согласно части 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Вместе с тем, путем проведенных Комиссией ФАС России опросов иных производителей и потребителей колес цельнокатаных на территории иностранных государств не было выявлено более одного производителя. Так, например, Комиссией ФАС России выявлены следующие производители: ПАО «Интрпайп НТЗ» (Украина) и компания «Бонатранс» (Чехия).

Таким образом, согласно положениям Закона о защите конкуренции, выявленные зарубежные рынки не являются сопоставимыми с рынками колес для локомотивов диаметром 1058 мм на территории Российской Федерации, на которых цены формируются в условиях конкуренции.

2.5. Согласно позиции Ответчиков по делу цена на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм не соответствует пунктам 1 или 2 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции. Для признания цены монопольно высокой необходимо учитывать совокупность условий, перечисленных в пункте 1 части 1 статьи 6 или пункте 2 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия ФАС России отклоняет данные доводы по следующей причине.

Согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является неизменным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными либо их изменение несоразмерно изменению цены товара;

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Таким образом, Законом о защите конкуренции предусмотрено, что при

установлении монопольно высокой цены товара должен быть доказан факт превышения цены товара суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли, то есть, применен так называемый, «затратный критерий».

В качестве доказательства может быть использован, так называемый, «критерий сопоставимого рынка», предполагающий установление факта превышения цены товара над ценой, которая сформировалась на «сопоставимом товарном рынке». Данный критерий подлежит применению лишь в случае наличия такого сопоставимого рынка. Указанное в полной мере соотносится с правовой позицией, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.05.2010 по делу № ВАС-16678/09.

Положения пунктов 1 и 2 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции описывают частные случаи установления монопольно высокой цены товара и к данному случаю не применимы. Данный перечень случаев не является исчерпывающим.

Антимонопольный орган может признать цену товара монопольно высокой в иных случаях, помимо предусмотренных пунктами 1 и 2 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, доказав лишь наличие фактов, изложенных в части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции.

Как уже отмечалось ранее, ФАС России не выявлено сопоставимого по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами с рынком колес для локомотивов диаметром 1058 мм в границах Российской Федерации.

Следовательно применительно к данному случаю, согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

- - Комиссия ФАС России также приходит к заключению, что действия АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, выразившиеся в установлении, поддержании монопольно высоких цен на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.12.2015, могли привести к ограничению конкуренции путем оказания влияния на общие условия реализации товаров и услуг на смежных товарных рынках.

Установлено, что основными потребителями колес для локомотивов диаметром 1058 мм являются локомотивостроительные предприятия и локомотиворемонтные предприятия.

Конечными потребителями услуг, оказываемых локомотивостроительными и локомотиворемонтными предприятиями, являются транспортные предприятия, имеющие свой парк маневровых локомотивов.

Маневровый локомотив - это локомотив, предназначенный для маневровых работ на станциях и подъездных путях, то есть для выполнения всех передвижений вагонов по станционным путям, формирования и расформирования поездов, подачи вагонов к грузовым фронтам, на ремонтные пути, перестановки из парка в парк.

Соответственно, установление Ответчиками по делу монопольно высоких цен на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм могло привести к удорожанию продукции локомотивостроительными и локомотиворемонтными предприятиями, что в свою очередь могло привести к удорожанию услуг, предоставляемых транспортными компаниями.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям ООО «ТК «ЕвразХолдинг», представленным на заседании Комиссии ФАС России 17.10.2016, ни от одного потребителя колес для локомотивов диаметром 1058 мм ни в ООО «ТК «ЕвразХолдинг», ни в АО «ЕВРАЗ НТМК», ни в ФАС России не поступало жалоб относительно уровня цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

ООО «ТК «ЕвразХолдинг» было направлено письмо в адрес потребителей колес для локомотивов диаметром 1058 мм (письмо от 10.10.2016 № б/н) с целью узнать мнение потребителей относительно уровня цен на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

Письмо было направлено в адрес следующих организаций: ООО «Промагрокомплект», ООО «Уралмагистраль», ООО «Сысертское локомотивное депо», ООО «ТД «УралВагонЗапчасть», ООО «РССМ».

Все вышеперечисленные хозяйствующие субъекты сообщили, что цена, по которой данные организации закупали колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в 2013-2016 гг., соответствовала их коммерческим целям и задачам.

Комиссия ФАС России рассмотрев данные письма пришла к следующим выводам.

Согласно информации, полученной с официального сайта Федеральной налоговой службы, основным видом деятельности ООО «Промагрокомплект», ООО «Уралмагистраль», ООО «РССМ» является торговля оптовая неспециализированная, ООО «ТД «УралВагонЗапчасть» - торговля оптовая прочими машинами и оборудованием, следовательно, указанные организации не являются конечными потребителями колес для локомотивов диаметром 1058 мм и осуществляют только их перепродажу.

Таким образом, увеличение цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в меньшей степени отражается на деятельности указанных организаций, так как их деятельность напрямую зависит от спроса конечных потребителей.

ООО «РССМ» закупило колеса для локомотивов диаметром 1058 мм только в мае 2016 года.

ООО «Сысертское локомотивное депо» оказывает услуги по восстановлению и оснащению (завершению) железнодорожных локомотивов, трамвайных моторных вагонов и прочего подвижного состава, следовательно, данная организация является конечным потребителем колес для локомотивов диаметром 1058 мм. Вместе с тем, в рассматриваемом периоде ООО «Сысертское локомотивное

депо» закупало только один вид колес цельнокатаных - колеса для локомотивов диаметром 1058 мм. При этом, письмом от 28.10.2016 № 158938/16 ООО «Сысертское локомотивное депо» сообщило, что в случае повышения цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм на 10% для ООО «Сысертское локомотивное депо» все равно будет выгоднее приобретать данный товар у АО «ЕВРАЗ НТМК» из-за территориальной близости данного поставщика.

ООО «Промагрокомплект» является потребителем только колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

Доля потребления данных хозяйствующих субъектов от общего объема рынка рассматриваемых видов колес в 2013 году составляла 31,2%, в 2014 году – 24,8%, в 2015 году – 25,8%, в январе-августе 2016 года – 27,9%.

Вместе с тем, как уже отмечалось ранее, АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с января 2013 года по август 2016 года занимают доминирующее положение на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в географических границах Российской Федерации, доля которых составляет 100%.

Кроме того, согласно данным, представленным ФБУ «РС ФЖТ», сертификатом на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.08.2016 обладает (обладало) только АО «ЕВРАЗ НТМК».

Следовательно, потребители не имеют иных возможностей, кроме как закупать колеса для локомотивов диаметром 1058 мм у Ответчиков по делу.

Важно отметить, что информация о цене, об условиях реализации или приобретения товара на соответствующем товарном рынке была недоступна неопределенному кругу лиц до мая 2016 года, прейскуранты цен на колеса цельнокатаные (в том числе на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм) стали публиковаться Ответчиками по делу с июня 2016 года.

Кроме того, все перечисленные хозяйствующие субъекты находятся на территории Свердловской области, при этом, 3 из 5 этих хозяйствующих субъектов находятся в г. Нижний Тагил, являющегося местом нахождения производителя колес для локомотивов диаметром 1058 мм - АО «ЕВРАЗ НТМК». Таким образом, транспортные расходы на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм производства АО «ЕВРАЗ НТМК» будут минимальными по сравнению иными потенциальными поставщиками.

Учитывая изложенное, проведенный ООО «ТК «ЕвразХолдинг» опрос потребителей колес для локомотивов диаметром 1058 мм, единственным производителем которых является АО «ЕВРАЗ НТМК», является некорректным, ввиду наличия у Ответчиков по делу возможности оказывать решающее влияние на общие условия обращения рассматриваемого вида колес на товарном рынке.

- - - После полного и всестороннего изучения обстоятельств настоящего дела, оценив доказательства и доводы, представленные Ответчиками по делу, Комиссия ФАС России пришла к следующим выводам.

- - - АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, занимают доминирующее положение на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в Российской Федерации. Таким образом, указанные организации имеют возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в указанных географических границах. Следовательно, действия АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, должны соответствовать требованиям статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с 01.01.2013 по 31.12.2015 устанавливали монополично высокие цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе установление, поддержание монополично высокой или монополично низкой цены товара.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности письма АО «ЕВРАЗ НТМК» от 19.04.2016 № 54123-ДСП/16, 08.07.2016 № 99153-ДСП/16, 06.07.2016 № 97574/16, от 15.07.2016 № 103169-ДСП/16, от 18.05.2016 № 69526-ДСП/16, от 27.04.2016 № 59430-ДСП/16, от 31.05.2016 № 77297-ДСП/16, от 30.09.2016 № 143217-ДСП/16, от 19.08.2016 № 123658-ДСП/16, от 13.10.2016 № 150249-ДСП/16; письмо ООО «ЕвразХолдинг» от 17.03.2016 № 35138-ДСП/16; ходатайство АО «ЕВРАЗ НТМК» от 01.09.2016 № б/н, от 24.10.2016 № б/н; письменные пояснения ООО «ТК «ЕвразХолдинг» от 17.10.2016 № б/н; протоколы заседания Комиссии ФАС России от 29.03.2016, от 28.04.2016, 31.05.2016, 08.06.2016, 02.08.2016, 01.09.2016, 06.10.2016, 17.10.2016, 24.10.2016; письма ООО «ТК «ЕвразХолдинг» от 19.04.2016 № 54130-ДСП/16, от 25.04.2016 № 57566-ДСП/16, от 13.10.2016 № 150232/16, приводит к выводу о необходимости квалифицировать действия АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, за период с 01.01.2013 по 31.12.2015 как нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с чем Комиссией ФАС России было принято заключение об обстоятельствах дела № 1-10-22/00-05-16 от 28.10.2016 № 05/74372/16 (далее - Заключение).

- - - АО «ЕВРАЗ НТМК» письмом от 08.11.2016 № 164315-ДСП/16 и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» письмом от 08.11.2016 № 164275/16 были представлены пояснения в отношении Заключения (далее — Пояснения).

Согласно Пояснениям, АО «ЕВРАЗ НТМК» не нарушало пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, так как не устанавливало цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

Комиссия ФАС России, заслушав представителей Ответчиков по делу, на основании доказательств, имеющиеся в материалах настоящего дела, считает Пояснения Ответчиков необоснованными в связи со следующим.

АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с 01.01.2013 года по 31.12.2015 при реализации на территории Российской Федерации колес для локомотивов диаметром 1058 мм устанавливали, поддерживали монопольно высокие цены.

< ... >*

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» входят в одну группу лиц.

Комиссия ФАС России пришла к выводу, что на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм доминирующее положение занимают АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что монопольно высокие цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в период с 01.01.2013 по 31.08.2016 устанавливали, поддерживали АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц.

- - - Позиция Комиссии ФАС России по вопросу использования данных об издержках до пересчета, который Ответчики по делу произвели в 2016 году и который не мог быть учтен при принятии решения в предыдущем периоде, подтверждается экспертным заключением.

АО «ЕВРАЗ НТМК» письмом от 14.11.2016 № б/н, ходатайствовало о проведении экспертизы по делу № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства (Том дела № 2, стр. 85-87).

Комиссией ФАС России 16.11.2016 было принято решение об удовлетворении данного ходатайства АО «ЕВРАЗ НТМК».

Определением о привлечении эксперта к рассмотрению дела № 1-10-22/00-05-16 от 16.11.2016 (исх. от 25.11.2016 № 05/83514/16), в качестве эксперта был привлечен Экономический факультет МГУ.

Согласно вышеуказанному определению, Комиссия ФАС России поручила эксперту провести экономическую оценку регуляторных рисков, связанных с использованием в рамках расследования дела № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства в части установления АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящими в одну группу лиц, монопольно высокой цены в период 01.01.2013-31.12.2015 данных о расходах, пересчитанных АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящими в одну группу лиц, для антимонопольного органа в 2016 году, с учетом того, что указанные расчеты не применялись ранее АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящими в одну группу лиц, при формировании цены и расходов, необходимых для производства и реализации продукции.

Определением о приостановлении рассмотрения дела от 16.11.2016 (исх. от 21.11.2016 № 05/83515/16) дело № 1-10-22/00-05-16 было приостановлено до получения результатов экспертизы.

Письмом от 20.02.2017 № 25332/17 Экономический факультет МГУ представил экспертное заключение «Экономическая оценка регуляторных рисков, связанных с рассмотрением дела № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства в части установления АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» монопольно высокой цены в период с 01.01.2013 по 31.12.2015 гг.» (далее - Экспертное заключение) (Том дела № 2, стр. 109-117).

Для ответа на вопрос, поставленный в определении о привлечении эксперта к рассмотрению дела № 1-10-22/00-05-16 от 16.11.2016 (исх. от 25.11.2016 № 05/83514/16), экспертом в Экспертном заключении ставятся четыре дополнительных вопроса:

- какое значение для управления антимонопольными рисками имеет учетная политика компании в части формирования расходов, необходимых для производства и реализации продукции?
- в какой момент компания предоставила антимонопольному органу пересчитанные данные о расходах и какое это имеет значение?
- что было препятствием для получения новой количественной оценки расходов компанией до возбуждения в отношении ее антимонопольного дела?
- к каким последствиям сможет привести предоставление возможности пересчета компанией расходов в рамках открытого расследования?

Так, в Экспертном заключении отмечается, что чем более высокими являются затраты, которые признаны экономически оправданными, тем меньше вероятность признания цены товара монопольно высокой. Соответственно, учетная политика, так же как и способ ее реализации, обеспечивающие более полный учет экономически обоснованных расходов, должна снижать антимонопольные риски компании. Бремя регуляторных рисков в данном случае лежит на компании, которая, обладая информационным преимуществом по отношению к регулятору (ФАС России) в части информации о своих издержках, выбирает способ учета расходов.

В свою очередь, в Экспертном заключении обращается внимание, что способ учета расходов не является раз и навсегда установленной догмой, так как условия ведения предпринимательской деятельности изменяются, также как изменяется и модель ведения бизнеса. В этой связи вполне возможны изменения в учетной политике, которые приводят к изменениям количественных оценок расходов, необходимых для производства товаров и услуг. Причем не только в текущем периоде, но и ретроспективно. Вместе с тем причины, приводящие к такого рода изменениям оценок, имеют значение, особенно в контексте управления регуляторными рисками. Если пересчет расходов обусловлен анализировавшимся антимонопольным риском - открытием антимонопольного дела, то результатом может быть искажение стимулов в результате прямого воздействия антимонопольного регулирования на величину расходов.

Вместе с тем, согласно Экспертному заключению, из любого правила есть исключения - в том числе, такие исключения могут существовать и в правиле учета расходов. Однако в таком случае необходимы убедительные доказательства, демонстрирующие, что изменение количественных оценок не имеет отношения к

антимонопольному разбирательству.

Также в Экспертном заключении указывается, что решения о ценообразовании принимаются субъектом исходя из доступных ему в соответствующий момент времени информации - даже если она ошибочна и не точна. В связи с этим, хозяйствующий субъект при принятии решений исходя из доступных ему данных должен учитывать риски (в том числе антимонопольные), которые возникают в связи с тем или иным выбранным им вариантом. Соответственно, если данные, полученные в ходе пересчета в 2016 году, не учитывались в принятии решений о цене и расходах, необходимых для производства и реализации продукции, в период с 01.01.2013 по 31.12.2015, то при попытке установить факт наличия либо отсутствия нарушения в качестве общего правила следует учитывать данные об издержках до пересчета. В Экспертном заключении отмечается, что в противном случае создается высокая неопределенность как для регулятора, так для самих хозяйствующих субъектов, поскольку становится возможным установить в действиях последних признаки (а в дальнейшем - факты) нарушений на основании данных, которые фактически появились у компании только в будущем и не могли быть учтены при принятии решения в предыдущем периоде.

Кроме того, согласно Экспертному заключению, ничем не ограниченные возможности представления компанией новых ретроспективных оценок расходов, необходимых для производства и реализации продукции, является источником искажения стимулов на стороне компании выстраивать учетную политику с учетом регуляторных требований. В частности, если компания будет иметь возможность постфактум предложить антимонопольному органу альтернативные ретроспективные оценки издержек в случае возбуждения против нее дела, то это снижает стимулы компании изначально предпринимать меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства, что ведет к потерям общественного благосостояния. Данный эффект может усиливаться по мере того, как компания раз за разом взаимодействует с антимонопольным органом, поскольку возникает эффект обучения: компании получают знания относительно способов доказательства, используемых антимонопольными органами при расследовании.

В связи с этим, согласно Экспертному заключению, необходимо принять во внимание, что за период с 2010 по 2017 гг. Ответчики по делу и (или) компании, входящие в одну группу лиц с Ответчиками по делу, неоднократно выступали ответчиками по антимонопольным делам о злоупотреблении доминирующим положением, так:

- ООО «ЕвразХолдинг», АО «ЕВРАЗ ЗСМК», АО «ЕВРАЗ НТМК» выступали ответчиками по делу № 1 10/93-12, возбужденному по признакам злоупотребления доминирующим положением путем установления различных цен на рынках железнодорожных рельсов;
- АО «ЕВРАЗ КГОК» выступало ответчиком по делу № 1 10/185-10, возбужденного по признакам злоупотребления доминирующим положением, путем установления монопольно высоких цен, различных цен и создания дискриминационных условий, на рынке ванадийсодержащего железнорудного сырья;
- АО «ЕВРАЗ ЗСМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг» являлись ответчиками по делам

№ 1-10-102/00-05-16 и № 1-10-103/00-05-16 возбужденных по признакам злоупотребления доминирующим положением, путем установления монопольно высоких цен, на рынке стальных прутков термомеханически упроченных для армирования железобетонных конструкций и стальных прутков для армирования обычных и предварительно напряженных железобетонных конструкций соответственно.

Следовательно, Ответчики по делу знакомы с методологией анализа, применяемой антимонопольным органом для установления наличия либо отсутствия злоупотреблений доминирующим положением, в том числе в части анализа обоснованности цен.

Таким образом, помимо отрицательных стимулов для компаний, которые могут приводить к снижению общественного благосостояния, в случае возможности представлять для анализа антимонопольного органа альтернативные ретроспективные оценки издержек возникает и дополнительный расход ресурсов со стороны антимонопольного органа, которые фактически оплачиваются из средств налогоплательщиков, а не самой компании, что ведет к искажению стимулов и потерям общественного благосостояния.

Вышеизложенное подтверждает позицию Комиссии ФАС России, что в целях установления факта о наличии либо отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях Ответчиков по делу в период с 01.01.2013 по 31.12.2015 необходимо использовать данные об издержках до пересчета, который Ответчики по делу произвели в 2016 году и который не мог быть учтен при принятии решения в предыдущем периоде.

VI. АО «ЕВРАЗ НТМК» письмом от 27.03.2017 № б/н ссылаясь на пункт 1 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции, ходатайствовало о приостановлении рассмотрения антимонопольного дела № 1-10-22/00-05-16 до судебного разрешения дела № А40-241509/16 (Том дела № 3, стр. 170-172).

В письме АО «ЕВРАЗ НТМК» сообщило, что в рамках дела № А40-241509/16 судом оценивается вопрос о допустимости сравнения рентабельности одного товара с рентабельностью другого (основного) товара, то есть проверяется правомерность того же подхода, который ФАС России использует при рассмотрении настоящего антимонопольного дела и по своему содержанию является универсальным вне зависимости от индивидуальных особенностей обстоятельств конкретных антимонопольных дел.

29 марта 2017 года на заседании Комиссии ФАС России по антимонопольному делу № 1-10-22/00-05-16 в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения обстоятельств настоящего дела Комиссия ФАС России пришла к выводу о необходимости приостановления рассмотрения дела № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства на срок рассмотрения судом дела № А40-241509/16, имеющего значение для рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства в части методологии определения уровня необходимой прибыли, в связи с чем ФАС России вынесло определение от 29.03.2017 № 05/21310/17 о приостановлении рассмотрения дела № 1-10-22/00-05-16.

Вместе с тем, 06 сентября 2017 года Девятым арбитражным апелляционным судом

города Москвы постановлением от 15.09.2017 № 09АП-26732/2017 было утверждено мировое соглашение между АО «Выксунский металлургический завод» и ФАС России по делу № А40-241509/16.

Важно отметить, что решением Арбитражного суда города Москвы от 20.04.2017 по делу № А40-241509/16 исковое заявление АО «Выксунский металлургический завод» и АО «ОМК-Сталь» о признании недействительными решения и предписания ФАС России от 02.09.2016 по антимонопольному делу № 1-10-197/00-05-15 было оставлено без удовлетворения в полном объеме.

С учетом изложенного, Комиссия ФАС России продолжает придерживаться методологии, применявшейся в антимонопольном деле № 1-10-197/00-05-15 и применяемой в настоящем антимонопольном деле, для определения уровня необходимой прибыли, получаемой Ответчиками по делу при реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм.

- - - После полного и всестороннего изучения обстоятельств настоящего дела, оценив доказательства и доводы, представленные Ответчиками по делу, а также изучив Экспертное заключение, Комиссия ФАС России пришла к следующим выводам.

- - - АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с 01.01.2013 по 31.08.2016 занимали доминирующее положение на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в Российской Федерации. Таким образом, АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, имели возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке колес для локомотивов диаметром 1058 мм в рассматриваемом периоде и в указанных географических границах. Следовательно, действия АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, должны были соответствовать требованиям статьи 10 Закона о защите конкуренции.
 - АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, в период с 01.01.2013 по 31.12.2015 устанавливали, поддерживали монополично высокие цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе установление, поддержание монополично высокой или монополично низкой цены товара.

Согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России установила, что АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящие в одну группу лиц, нарушили пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- -
 - Признать АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, нарушившими пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем установления, поддержания монопольно высокой цены на колеса для локомотивов диаметром 1058 мм в границах Российской Федерации в период с 01.01.2013 по 31.12.2015.
 - Рассмотрение дела № 1-10-22/00-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекратить в связи с отсутствием нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых Комиссией ФАС России действиях АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, в период с 01.01.2016 по 31.08.2016.
 - Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, не выдавать, в связи с отсутствием нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых Комиссией ФАС России действиях АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, в период с 01.01.2016 по 31.08.2016.

Приложение № 1: Анализ сведений о расходах АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, необходимых для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм на 6 л. в 1 экз.

Приложение № 2: Расчет размера прибыли и рентабельности, получаемой АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящими в одну группу лиц, от реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм на 10 л. в 1 экз.

Приложение № 3: Выявление уровня прибыли, являющейся необходимой для АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм на 50 л. в 1 экз.

Приложение № 4: Сравнение уровня прибыли (рентабельности), полученной АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, от реализации колес железнодорожных диаметром 957 мм и колес для локомотивов диаметром 1058 мм на 5 л. в 1 экз.

Приложение № 5: Анализ сведений о расходах АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, необходимых для производства и реализации колес для локомотивов диаметром 1058 мм и колес железнодорожных диаметром 957 мм с разбивкой по статьям затрат на 22 л. в 1 экз.

Приложение № 6: Анализ сведений о расходах АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, необходимых для производства и реализации колес цельнокатаных (без разбивки по видам колес цельнокатаных) на 44 л. в 1 экз.

Приложение № 7: Анализ сведений о расходах АО «ЕВРАЗ НТМК» и ООО «ТК «ЕвразХолдинг», входящих в одну группу лиц, необходимых для производства и реализации колес цельнокатаных (без учёта реализации в адрес АО «ТД РЖД» и АО «НПК «УралВагонЗавод») на 42 л. в 1 экз.

* информация, предназначенная для служебного пользования